

0- 777315

На правах рукописи
ЦЕНТР ПРАВОЙ
ИНФОРМАЦИИ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ
КГУ
УСКОВА ЮЛИЯ ВАЛЕРЬЕВНА

УГОЛОВНО - ПРАВОВАЯ ОХРАНА СЕМЬИ

**12.00.08 –
уголовное право и криминология,
уголовно-исполнительное право**

**Автореферат
диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук**

Краснодар – 2001

Диссертация выполнена на кафедре
уголовного права юридического факультета
Кубанского государственного аграрного
университета

Научный руководитель
доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки РФ
Галиакбаров Р.Р.

Официальные оппоненты:
доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки РФ Малков В.П.
доктор юридических наук, профессор Прохоров Л.А.

Ведущая организация –
Волгоградская Академия МВД РФ

Защита состоится « 01 » февраля 2002 г. в « 10 » часов
на заседании диссертационного совета Д 212.101.02 Кубанского
государственного университета по адресу: 350000, г. Краснодар,
ул. Ставропольская, 149, ауд. 231.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Кубанского
государственного университета (350000, г. Краснодар,
ул. Ставропольская, 149)

НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА КГУ



0000556349

Автореферат разослан «....» декабр

Ученый секретарь
диссертационного совета Д 212.101.02
кандидат юридических наук, доцент


М.В.Феоктистов

Общая характеристика работы

Уголовно-правовая охрана интересов семьи - приоритетное направление деятельности государства. Статья 38 Конституции РФ гарантирует, что «Материнство и детство, семья находятся под защитой государства». Согласно ст. 1 Семейного кодекса РФ, принятого Государственной Думой 8 декабря 1995 года «Семья, материнство, отцовство и детство в Российской Федерации находятся под защитой государства».

Охрана семьи становится весьма актуальной в пореформенной России. Становление Российского государства, внедрение и развитие рыночных отношений, провозглашение линии на построение демократического правового государства предполагает признание охраны семьи, этой важной социальной ячейки общества, важным направлением государственной политики. Вместе с тем полоса трудностей в реализации прежде всего экономических реформ, демографический спад привели к ослаблению охраны семьи. По официальным данным Правительства Российской Федерации прогнозируемая численность населения только к 2005 году сократится на 2,8 млн. человек. Сложности переходного периода привели к серьезному обострению проблем семьи. Расслоение по уровню доходов, обнищание значительной части населения, безработица, серьезное обострение демографической ситуации, потеря социального контроля над молодежью, рост пьянства, наркомания, кризис духовного развития подрастающего поколения и другие факторы резко отрицательно сказались прежде всего на семье. Растет процент распадающихся браков. Появилось много сирот при живых родителях. По данным специалистов их число составляет 95% детей оставшихся без родительского попечения. Значительное число подростков оказались на улице, полностью утратив контакты с семьей. Помимо этого наблюдается рост преступности и особенно ее молодежной составляющей, что также не может не сказаться на семье. По данным уголовной статистики около 40% несовершеннолетних преступников воспитывалось в условиях неполной семьи.

Растет число потерпевших, особенно среди несовершеннолетних и женщин. В 1999 году количество только несовершеннолетних потерпевших от преступных посягательств составило 964130, в 1998 году этот показатель был еще выше. Ситуация не изменилась и в настоящее время. Несовершеннолетние становятся предметом купли-продажи,

донорами для трансплантации органов и тканей, растет число искалеченных родственниками (более 200 тысяч ежегодно). Из-за жестоких нравов, культивирующихся в отдельных семьях, ежегодно гибнет более 2 тысяч подростков.

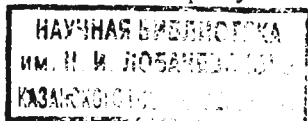
Несовершеннолетние вовлекаются в занятие проституцией, совершение иных антиобщественных действий. Появились факты подмены детей, незаконного усыновления, удочерения и продажи. Латентностью характеризуются также преступления против несовершеннолетних в семье. Типичным является неисполнение обязанностей родителей и лиц, их заменяющих, по воспитанию детей, злоупотребление своими обязанностями, а также злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей и нетрудоспособных родителей.

Катастрофическая ситуация с рождаемостью детей и охраной их здоровья требуют незамедлительной реакции со стороны государства по усилению охраны семьи, в том числе и уголовно-правовыми средствами.

Уголовный кодекс РФ 1996 года содержит главу 20, объединяющую уголовно-правовые нормы, нацеленные на защиту семьи и несовершеннолетних. Ряд федеральных законов прямо или косвенно решают задачу охраны семьи. Среди них можно выделить Федеральный Закон «О безнадзорности и профилактике правонарушений несовершеннолетних» 1999 г., Федеральный Закон «О правовых гарантиях ребенка» 1999 г. Конкретные положения содержатся в Основных направлениях государственной социальной политики по улучшению положения детей в Российской Федерации до 2000 г. – Национальный план действий в интересах детей. Однако, несмотря на предпринятые шаги, существующие негативные явления требуют более активного вмешательства государства в эту сферу, в том числе и уголовно-правовыми средствами.

Актуальность темы диссертационного исследования определяется:

- слабой защищенностью интересов семьи и несовершеннолетних в современных условиях;
- несовершенством уголовно-правовых норм, направленных на защиту семьи;
- несоответствием между реальными общественно опасными посягательствами на интересы семьи и комплексом уголовно-правовых средств, используемых для охраны этих общественных отношений;
- высокой общественной опасностью посягательств в сфере семейных отношений и их распространенностью;
- латентностью преступных проявлений в семье;



- потребностью комплексного исследования проблем защиты семьи;

- важностью выявления пробелов в нормах, объединенных главой 20 Уголовного кодекса РФ.

- необходимостью совершенствования как отдельных составов, так и всей системы норм, объединенных по видовому (групповому) объекту в одну главу Уголовного кодекса РФ.

- противоречивой практикой квалификации таких преступлений;

- наличием спорных решений в науке уголовного права.

После принятия УК РФ 1996 года комплексного исследования проблем охраны семьи еще не проводилось. До последнего времени исследователи анализировали лишь отдельные статьи главы 20 УК РФ, и то не все и не в полном объеме. Это создает известные сложности при практическом применении уголовного закона.

Объектом диссертационного исследования выступают общественные отношения в сфере уголовно-правовой охраны интересов семьи.

Предмет диссертационного исследования объединяет следующие практические, а также теоретические вопросы:

- обобщение опыта отечественного уголовного законодательства в историческом аспекте;

- учет опыта международно-правовых актов, направленных на защиту семьи;

- толкование и применение уголовно-правовых норм;

- разработка предложений по совершенствованию уголовного законодательства.

Цель диссертационного исследования – всестороннее изучение уголовно-правовой охраны семьи с учетом тенденций развития современного уголовного законодательства и изменений, происходящих в обществе и государстве; выдвижение новых идей о необходимости расширения круга общественных отношений, подлежащих охране средствами уголовного закона; повышение эффективности действующих уголовно-правовых норм; криминализация новых типов опасных поступков людей в сфере семейных отношений.

В соответствии с целями сформулированы следующие **задачи**:

- изучить историю уголовного законодательства России, направленного на охрану интересов семьи;

- определить круг уголовно-правовых норм, охраняющих интересы семьи в современный период;

- обосновать систему таких норм;

- уточнить социальную обусловленность уголовно-правовых норм в сфере семейных отношений;
- выявить пробелы уголовного закона, тенденции развития и предложить меры по его совершенствованию;
- исследовать особенности объекта преступлений, включенных в главу 20 УК РФ;
- проанализировать формы преступлений, предусмотренных статьями 152- 157 УК РФ;
- изучить практику применения этих норм, в частности, их квалификацию и разграничение со смежными составами.

Методологическую основу диссертации составляют общенаучные методы познания. При подготовке диссертации использовались также частнонаучные методы: историко-правовой, сравнительно-правовой, формально-логический, системно-структурный, конкретно-социологический и другие.

Теоретической основой исследований явились труды ученых в области уголовного права и криминологии: С.В.Бородина, Н.И.Ветрова, А.А.Герцензона, А.И.Долговой, А.П.Дьяченко, А.Н.Игнатова, В.Е.Квашиса, Ю.А.Красикова, А.Н.Красикова, Г.П.Краснюк, Л.Л.Кругликова, Н.Ф.Кузнецовой, В.П.Малкова, А.В.Наумова, Ю.В.Николаевой, А.А.Примаченка, Л.А.Прохорова, М.Л.Прохоровой, В.П.Ревина, В.В.Тимошенко, Н.И.Трофимова, И.Н.Туктаровой, А.Я.Тупицы и других.

Нормативную базу диссертации составляют Конституция Российской Федерации, международные правовые акты, действующее уголовное законодательство Российской Федерации, а также зарубежное уголовное законодательство, современное семейное законодательство, Федеральные Законы, Постановления Правительства Российской Федерации, руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

Эмпирическую базу исследования составляют:

- материалы изучения 282 уголовных дел, рассмотренных судами Краснодарского края.
- статистические данные, полученные в ИЦ ГУВД Краснодарского края, материалы ГИЦ МВД РФ.
- опубликованная практика Верховного Суда Российской Федерации;
- данные опроса 100 сотрудников правоохранительных органов, суда и адвокатуры.

Научная новизна диссертационной работы состоит в том, что впервые на базе нового уголовного законодательства проанализирован

комплекс уголовно-правовых проблем, связанных с охраной семьи, проведен анализ состояния охраны интересов семьи в условиях рыночных отношений. Выявлен правовой статус семьи и определены юридические гарантии ее нормального функционирования. Проанализирован круг объектов охраны в сфере семейных отношений. Рассмотрены юридические признаки составов преступлений, направленных на обеспечение нормального функционирования семьи, определена связь их признаков с нормами, охраняющими семейные отношения. Выявлены пробелы уголовного закона, предложены меры по их устранению, обоснованы новые подходы по систематизации норм Уголовного кодекса РФ, обеспечивающие охрану интересов семьи.

Положения, выносимые на защиту:

- Формулировка концепции уголовно-правовой охраны интересов семьи в условиях демократического государства с рыночными отношениями.

- Обоснование предложения о приоритетной уголовно-правовой охране семьи как важного принципа уголовной политики.

- Построение более полной системы уголовно-правовых норм, направленных на охрану семьи, обоснование классификации таких преступлений, объединенных одним видовым (групповым) объектом.

- Необходимость дополнения системы объектов, предусмотренных статьей 2 УК РФ еще одним «интересы семьи и несовершеннолетних».

- Обоснование изъятия из существующей редакции п. « ж » ч. 2 ст. 152 УК РФ упоминания, что органы изымаются «для трансплантации ».

- Дополнение состава подмены ребенка (ст. 153 УК РФ) квалифицированным признаком «гибель ребенка или причинение средней тяжести или тяжкого вреда здоровью».

- Обоснование изменения редакции ст. 156 УК РФ.

- Дополнение УК РФ статьей «о злостном уклонении от содержания членов семьи, нуждающихся в помощи», соответственно расширение признаков статьи 157 УК РФ за счет других категорий потерпевших.

- Дополнение УК РФ составом «инцеста».

- Установление уголовной ответственности за двоебрачие.

- Криминализация похищения детей родственниками, опекунами, попечителями с целью последующего завладения их имуществом, в том числе недвижимостью, принадлежащей ребенку, а также получения права на распоряжение таким имуществом.

- Установление уголовной ответственности за незаконные действия по репродукции человека по корыстным или иным низменным побуждениям.

- Обоснование уголовной ответственности должностных лиц или брачного партнера, регистрирующих по корыстным или иным мотивам заведомо недействительный брак с использованием известных документальных сведений об этом.

Теоретическое и практическое значение работы

Обоснованные положения о социальной обусловленности уголовно-правовых норм, теоретические положения диссертации, выводы и рекомендации могут быть использованы при совершенствовании уголовного законодательства, практики его применения в учебном процессе, а также:

- для построения системы норм, направленных на охрану семьи;
- для криминализации отдельных типов общественно-опасных посягательств на семью;
- в практической деятельности следственных органов и суда;
- в преподавании курса уголовного права.

Апробация результатов диссертационного исследования

Теоретическая разработка проблемы, основные положения, предложения и выводы обсуждались на кафедре уголовного права юридического факультета КубГАУ, на семинарах молодых ученых, а также на четырех конференциях:

- «Закон и судебная практика». Межвузовская научно-практическая конференция. Краснодар, 28 февраля 2001 г.

- «Права человека и гражданина: законодательство и практика». Межрегиональная научно-практическая конференция. Краснодар, 17 марта 2001 г.

- «Проблемы уголовного законодательства, судебная практика». Межвузовская научно-практическая конференция молодых ученых, посвященная 10-летию юридического факультета Кубанского государственного аграрного университета. Майкоп, 28 марта 2001 г.

- «Современные проблемы законности в России». Межвузовская научно-практическая юбилейная конференция преподавателей и аспирантов. Краснодар, 28 мая 2001 г.

Результаты исследования опубликованы в пяти статьях.

Материалы диссертации используются в учебном процессе юридического факультета КубГАУ.

Структура и объем диссертации определяются задачами и целями проведенного исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, объединяющих семь параграфов, заключения, списка

использованной литературы. Исследования выполнены в соответствии с установленными требованиями ВАК. Объем диссертации состоит из 193 страниц.

Содержание работы

Во введении содержится информация о теме исследования, ее актуальности, определяется объект диссертационного исследования, его предмет, цели и задачи. Раскрываются методологическая, теоретическая основы диссертации, нормативная и эмпирическая база, научная новизна, теоретическое и практическое значение исследования, положения, выносимые на защиту, апробация результатов исследования.

Глава 1. «Политика государства в области охраны интересов семьи» включает три параграфа: 1. История развития уголовного законодательства, направленного на охрану интересов семьи. 2. Международно-правовые акты по охране семьи и политика Российского государства в сфере нормального функционирования семьи. 3. Объект и классификация преступных посягательств на интересы семьи.

В **первом параграфе** освещается исторический аспект отечественного уголовного законодательства в области охраны интересов семьи, описываются нормы, нацеленные на ее защиту в Уставе князя Ярослава, Соборном Уложении, Уложении об уголовных наказаниях, Уголовном Уложении 1903 года, а также по уголовным кодексам РСФСР 1922, 1926 и 1960 годов. Анализ перечисленных актов в историческом аспекте показывает, что в России охрана интересов семьи осуществлялась непоследовательно и не в полном объеме. Не существовало единой концепции уголовно-правовой охраны интересов семьи. Неточно определялся круг общественно-опасных посягательств, охраняемых с помощью уголовного закона. Не все типично встречающиеся общественно-опасные поступки людей в сфере семейных отношений пресекались с помощью уголовного закона. По политическим мотивам был отброшен опыт дореволюционного российского законодательства, а также опыт других государств. Все это насаждалось на то, что одновременно законодателем игнорировались негативные процессы, происходящие в обществе. Демографические провалы, вызванные репрессиями, а впоследствии – Великой Отечественной войной, также не были учтены.

Вступление России в рыночные отношения и формирование правового демократического государства вызывают потребность осмысления правового статуса семьи, правовых, в том числе и уголовно-правовых гарантий нормального ее существования. Одновременно

исторический обзор позволил уяснить, что необоснованно потеряно из старого уголовного законодательства и какой современный зарубежный опыт в этой сфере может быть воспринят российским законодательством. Это важно, поскольку многие государства давно функционируют в рыночных отношениях, поэтому в результате сложившегося социального опыта вынуждены были более детально регламентировать уголовно-правовые аспекты охраны интересов семьи.

Во *втором параграфе* подвергается анализу блок международно-правовых документов, принятых различными государствами, анализируются документы ООН, освещаются правовые акты российского государства по охране семьи, принятые для реализации положений Всеобщей Декларации Прав Человека 1948 года, Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей в 90-е годы и других актов.

Несмотря на то, что во исполнение перечисленных документов в России принято несколько актов, нацеленных на защиту интересов семьи, реальное положение семьи в обществе стремительно ухудшается, что требует наряду с решением социально-экономических проблем совершенствования правовой и, в частности, уголовно-правовой системы охраны интересов семьи от общественно-опасных посягательств.

В *третьем параграфе* дается анализ объекта и классификация преступных посягательств на интересы семьи. В системе правовых средств охраны интересов семьи важное место принадлежит уголовному законодательству. Оно защищает членов семьи от самых опасных посягательств, когда членам семьи причиняется серьезный ущерб или существует реальная угроза вреда. Уголовный закон охраняет многие личные права членов семьи. В их числе жизнь, здоровье, половая свобода и неприкосновенность, честь и достоинство личности. Одновременно УК РФ содержит комплекс статей, перед которыми поставлена задача прямой охраны семьи и ее членов. Однако уголовное законодательство охраняет интересы семьи фрагментарно и не в полном объеме. Потенциал, заложенный в нормах уголовного права, использован лишь частично.

Одним из необходимых и важных средств защиты интересов семьи и ребенка является установление уголовной ответственности за общественно-опасные посягательства на общественные отношения, обеспечивающие социально-ориентированное функционирование семьи, а также нормальное развитие, воспитание детей. Именно для охраны этих интересов УК РФ 1996 года в главе 20 объединяет составы таких преступлений. Все эти составы делятся на две самостоятельные группы:

первую составляют преступления против несовершеннолетних (ст. ст. 150, 151, 152 УК РФ); вторую – преступления против семьи (ст. ст. 153-157 УК РФ).

Вместе с тем нельзя упускать из поля зрения, что в системе уголовного законодательства статей, прямо или косвенно решающих задачу охраны интересов семьи, значительно больше тех, которые уже перечислены выше. Сюда следует отнести ряд конкретных составов преступлений, содержащихся в других разделах УК РФ. (ст. ст. 106, 110, 116, 117, 123, 127, 134, 135, 145, 240, 241 и др.). Поэтому актуальной остается задача систематизации подобных норм, а также своевременная реакция государства на новые разновидности посягательств на интересы семьи, порожденные в числе других условий и внедрением рыночных общественных отношений.

В целом анализ статей, содержащихся в УК РФ, позволил нам выявить несколько особенностей. Во-первых, сохраняются тенденции дополнения системы преступлений против семьи новыми составами (ст. 156 УК РФ). Во-вторых, наблюдаются уточнения и дополнения объективных признаков ряда ранее существовавших составов (ст. ст. 150, 151, 152, 154 УК РФ и др.). В-третьих, изучение реальных охраняемых интересов свидетельствует о потребности устранения пробелов и криминализации ряда встречающихся общественно опасных посягательств на интересы семьи. В-четвертых, есть необходимость более тщательной систематизации статей этого блока с учетом признаков объектов уголовно-правовой охраны.

В главе 20 УК РФ систематизировано два блока норм, объединяемых каждый своим видовым (групповым) объектом: первый – общественные отношения в сфере обеспечения нормального социального, физического и психического развития несовершеннолетних; второй – обеспечение социально ориентированного функционирования семьи. Нам представляется, что в данной главе объединены две относительно самостоятельные группы статей. Каждая из них имеет свой видовой (групповой) объект посягательства. Наблюдается ситуация, когда в одной главе УК РФ законодатель в исключение из общего правила предусмотрел два самостоятельных видовых объекта. Каждый из них равноценен, ни один не находится с другими в соподчинении. Равноценность объектов связана с равной потребностью в интересах общества и государства одинаково охранять как интересы семьи в целом, так и интересы несовершеннолетних ее членов.

Уяснение содержания видового (группового) объекта главы 20 УК РФ позволяет с учетом типичных встречающихся вариантов

общественно-опасных посягательств на интересы семьи и несовершеннолетних систематизировать статьи УК РФ на ряд блоков. Каждый из них имеет особенности непосредственных объектов. В их числе нормы, направленные:

- на уголовно-правовую охрану прав и интересов членов семьи (ст. ст. 152, 153, 154, 155 УК РФ);

- на уголовно-правовую охрану воспитательной функции семьи (ст. 156 УК РФ);

- на уголовно-правовую охрану экономических интересов семьи (ст. ст. 152, 157 УК РФ);

- на уголовно-правовую охрану репродуктивной функции семьи (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ; ст. 123 УК РФ). Эти два состава в системе УК РФ находятся в главе 16.

Учет особенностей возможных проявлений реально встречающихся посягательств на семейные отношения позволяет выявить отдельные пробелы уголовного закона, который не учел отдельных видов опасных посягательств на семью, часто встречающихся в социальной практике. От такого вмешательства интересы семьи необходимо защищать. Например, в сфере экономических интересов семьи ныне не учитывается такой вариант общественно-опасных посягательств, как похищение детей родственниками, опекунами, попечителями с целью последующего завладения или получения права на распоряжение имуществом, в том числе недвижимостью, принадлежащей ребенку. В статье 157 УК РФ не учтена высокая общественная опасность уклонения от уплаты алиментов лицом, ранее судимым за такое же деяние. При анализе круга проблем уголовно-правовой охраны прав и интересов ребенка очевиден пробел в законе, касающийся специальной защиты его наследственных прав. При оценке уголовно-правовой охраны репродуктивной функции семьи уголовный закон с учетом характера основного объекта в главе «преступления против жизни и здоровья» предусмотрел ответственность за убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ), и за незаконное производство аборта (ст. 123 УК РФ). Место этих статей в системе законодательства у нас не вызывает сомнения, но уголовный закон никак не отреагировал на те важные интересы семьи, которым причиняется вред в результате инцеста. Действующий уголовный закон не учел проблемы насильственного применения искусственного осеменения, а также добровольного искусственного осеменения, проведенного с грубыми нарушениями, повлекшими тяжкие последствия для матери и плода (уродство); вступление в отношения для вынашивания ребенка с суррогатной матерью за вознаграждение с целью

получения денег, сопряженное с последующим искусственным прерыванием беременности или с последующей продажей ребенка; заведомое заключение договора на вынашивание ребенка суррогатной матерью с целью последующего шантажа разглашением сведений с целью получения пожизненного содержания от отца ребенка.

При анализе уголовно-правовой охраны прав и интересов членов семьи Уголовным кодексом упущена опасность двоебрачия. Уголовный закон не учел и опасность такого опасного посягательства, как организация недействительной брачной церемонии для причинения существенного вреда второму брачному партнеру. Не регламентирован вопрос об ответственности должностных лиц или брачного партнера, регистрирующих по корыстным или иным низменным мотивам заведомо недействительный брак, проигнорировав известные документальные сведения об этом. При установлении ответственности за составы подмены ребенка, незаконное усыновление, удочерение, разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. ст. 153- 155 УК РФ) не учтена такая часто встречающаяся форма совершения преступления, как посягательство, осуществляемое лицами, наделенными должностными полномочиями, или родителями несовершеннолетних. В ст. 154 УК РФ не учтена такая общественно- опасная разновидность преступления, как его совершение по предварительному сговору группой лиц или организованной группой, или неоднократно либо с использованием должностных полномочий.

Не проработаны в УК РФ вопросы охраны брака, в частности, проблема фиктивных браков и фиктивных разводов, заведомо направленных на причинение существенного вреда одной из сторон. Имеется пробел в криминализации дачи ложных сведений о гражданском состоянии ребенка должностными лицами органов ЗАГСа или сокрытие ими таких сведений.

Анализ объекта преступлений против семьи был бы неполным, если бы не было обращено внимание еще на один вопрос, возникающий в данной проблеме. Как известно, ст. 2 УК РФ в числе задач УК РФ предусмотрела: охрану прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений. Круг охраняемых объектов в числе задач носит исчерпывающий характер. Провозглашенные в ст. 38 Конституции Российской Федерации интересы семьи не нашли защиты в качестве приоритетного объекта уголовного права. И это при том, что семья, ее интересы – непреходящая, важная

ценность любого общества, его основополагающая ячейка. К тому же семья, ее интересы в России находятся в плачевном состоянии. В ближайшие 25 лет при подобном пренебрежении этими интересами населению России грозит сокращение едва ли не на одну треть. На наш взгляд, в целях реализации норм международного права и статьи 38 Конституции Российской Федерации интересы семьи в действующем Уголовном кодексе должны находиться в числе важных, приоритетных. Охрана этих общественных отношений должна предусматриваться в числе задач уголовного кодекса, а сами интересы семьи должны быть зафиксированы в качестве охраняемого объекта непосредственно в ст. 2 УК РФ. В ее тексте это могло бы быть отражено в следующей редакции: «Задачами настоящего кодекса являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, семьи, собственности, общественного порядка, общественной безопасности...». (Далее по существующему тексту ст. 2 УК РФ).

Глава 2 посвящена системе норм, направленных на охрану семьи. Она состоит из четырех параграфов: 1. Уголовно-правовая охрана прав и интересов членов семьи по действующему УК РФ 1996 года. 2. Уголовно-правовая охрана экономических интересов семьи. 3. Уголовно-правовая охрана репродуктивной функции семьи. 4. Иные посягательства на интересы семьи. Опыт зарубежного законодательства.

В параграфе первом исследуются проблемы уголовно-правовой охраны прав и интересов членов семьи по действующему законодательству (глава 20 УК РФ). С учетом предмета исследования в диссертации анализируются лишь составы, непосредственно посягающие на права и интересы семьи, ее нормальное социально-ориентированное функционирование. Описывая признаки торговли несовершеннолетними (ст. 152 УК РФ) автор обращает внимание на латентность данного посягательства. При имеющейся широкой практике торговли несовершеннолетними до суда доходят единицы дел. Высокая латентность торговли несовершеннолетними и низкая регистрируемость посягательств связана с несколькими причинами: во-первых, существование сурового закона останавливает потенциальных продавцов; во-вторых, дела данной категории трудно раскрываются и расследуются; в-третьих, в известной мере наблюдается либеральная позиция правоохранительных органов и судов, не придающих зачастую серьезного значения таким посягательствам; в-четвертых, наблюдается высокая степень организованности таких преступлений, когда их совершение проходит под контролем преступных группировок.

Торговля несовершеннолетними выражается в купле-продаже либо в конкретных сделках в отношении несовершеннолетнего в форме

его передачи и завладения им (ч. 1 ст. 152 УК РФ). Преступление образуется не всеми сделками, а лишь теми из них, которые связаны с передачей несовершеннолетнего и завладением им. Закон в числе таких сделок называет куплю-продажу. Она связана с возмездной сделкой, когда одна сторона продает, а другая за плату приобретает несовершеннолетнего. В качестве платы используются деньги, имущество - движимое и недвижимое, право на имущество, освобождение от долга и т.п. Большинство специалистов комментируют куплю-продажу несовершеннолетних в духе ст. 454 Гражданского кодекса РФ 1994года. Иными сделками в анализируемом составе могут быть дарение, обеспечение долга, передача ребенка на время.

Поскольку название статьи 152 УК РФ оговаривает характер сделок: торговля несовершеннолетними, то иные сделки с ними должны быть по характеру также возмездными. Спорно отнесение к таким сделкам тех, которые не содержат какого-либо имущественного эквивалента или обязательства. Это может быть безвозмездное дарение, обмен разнополыми детьми, передача ребенка для получения благ неимущественного характера (например, за обещание не преследовать и т.д.). Нам представляется, что для единообразного применения закона в диспозицию ч. 1 ст. 152 УК РФ необходимо внести уточнение, в частности, дать исчерпывающий перечень иных противоправных сделок в отношении несовершеннолетних, а в названии ст. 152 УК РФ определить состав как «Торговля несовершеннолетними и иные незаконные сделки с ними».

Преступление окончено с момента совершения сделки. Состав преступления относится к числу формальных, поэтому прикладным показателем завершенности преступлений выступает момент фактической передачи несовершеннолетнего для завладения. Точка зрения, что преступление окончено с момента получения вознаграждения, по нашему мнению, неточна. На практике могут встречаться факты, когда оплата по сделкам отодвинута по времени на длительный период после передачи и завладения ребенком. Неудачная попытка сделки по независящим от участника обстоятельствам образует покушение на преступление. Им является, например, заключение письменного соглашения, договора, устного соглашения на последующую после родов передачу ребенка беременной женщиной за какое-либо вознаграждение.

Субъектом преступления являются родители, усыновители, бабушки, дедушки, совершеннолетние братья и сестры, иные родственники, отчим, мачеха, опекуны, попечители, фактические воспитатели, приемные родители в приемной семье и т.д. Являются ли

они кровными родственниками или нет, значения не имеет. Особенность преступления заключается в том, что его субъектами могут быть все стороны сделки, включая посредников, действующих в интересах одной из них.

Субъективная сторона преступления реализуется только в прямом умысле. Особое внимание необходимо обратить на мотивы. Их характер может свидетельствовать о непроступности поведения. Мотивы преступления часто корыстные, однако такие деяния могут совершаться по мотивам сострадания к ребенку, желания избавить его от нищеты или от криминально ориентированных родителей. Поэтому может возникнуть вопрос, есть ли в этих случаях вообще состав преступления. На наш взгляд, общественная опасность поступков при таких мотивах весьма низкая, поэтому нельзя рассматривать как преступление деяние, совершенное по позитивным гуманным мотивам и желанию облегчить жизнь детей, улучшить их материальное, социальное положение, медицинское обслуживание. В пользу отсутствия состава преступления могут свидетельствовать цели сделки. Лицо в последнем случае не надеется на материальное вознаграждение и не преследует негативных целей.

Торговля несовершеннолетними может маскироваться под незаконное усыновление. Для разграничения принимается во внимание характер сделки и ее возмездное содержание.

Статья 152 УК РФ в числе квалифицированных видов состава предусматривает деяние, совершенное «неоднократно». Применение этого признака ставит ряд вопросов, например, законодатель как бы не различает того, что повторный факт торговли детьми и последующие за ним третий, четвертый и т.д. резко отличаются по степени общественной опасности. Изученные нами материалы судебной практики показывают, что при купле-продаже детей единичные факты характерны только для родителей ребенка, а также и для бездетных покупателей. Повторная незаконная сделка по купле-продаже детей у этих субъектов встречается чрезвычайно редко. Одновременно в большинстве сделок участвуют представители различных фирм или специализирующиеся на посредничестве преступные группы, которые занимаются такой деятельностью на постоянной основе, извлекая из этого коммерческую выгоду. На наш взгляд, это необходимо учитывать в целях повышения эффективности уголовного закона, для чего целесообразно дополнить ч. 2 ст. 152 УК РФ признаком совершения преступления в виде промысла, либо лицом, ранее судимым за совершение такого же преступления.

При оценке квалифицированного признака, предусмотренного п. «в» ч. 2 ст. 152 УК РФ на практике зачастую не учитывается тот факт, что преступление относится к категории многосубъектных, поэтому, если в преступлении участвуют один продавец и один покупатель, они по частям выполняют объективную сторону одного факта купли-продажи, поэтому квалифицированный групповой признак отсутствует.

Проведенное нами исследование показывает, что действующий Уголовный кодекс РФ не включил в число квалифицированных видов посягательства куплю-продажу или совершение других сделок с несовершеннолетними со стороны лиц, на которых была возложена задача опеки и попечительства. Общественная опасность сделок лиц, которым со стороны государства было оказано доверие, подрывает саму идею патроната над несовершеннолетними. Такое поведение ответственных лиц весьма опасно. В целях охраны интересов семьи, а также несовершеннолетних такое поведение целесообразно предусмотреть в ч. 2 ст. 152 УК РФ в качестве самостоятельного квалифицированного состава. Для охвата всех вариантов общественно-опасного изъятия у несовершеннолетних органов или тканей из действующей редакции п. «ж» ч. 2 ст. 152 УК РФ необходимо изъять слова « для трансплантации ».

При анализе состава подмены ребенка (ст. 153 УК РФ) обращается внимание, что внешне преступное посягательство реализуется в действиях по изъятию ребенка и замене его другим ребенком - не членом семьи. Чаще всего это может произойти в родильном доме, когда злоумышленником в семью внедряется чужой ребенок, рожденный другой матерью. При подмене согласие обоих родителей или хотя бы одного из них не имеет значения. Если работник из числа медперсонала роддома заменяет ребенка с серьезными физическими недостатками на здорового, но рожденного другой матерью, налицо признаки состава преступления. В этом случае другая семья терпит ущерб за счет появления в ее составе чужого, больного или с физическими недостатками ребенка. В то же время обмен детьми даже формально, в нарушение закона, если он реализован с согласия обеих семей или с согласия хотя бы одного родителя из каждой семьи при отсутствии корыстных или иных низменных побуждений, состава преступления не образует, так как отсутствуют высокая общественная опасность совершенных поступков.

Другими вариантами совершения преступления могут быть подмена ребенка в больнице, курортном учреждении, в коляске на улице, детском учреждении; при передаче ребенка из роддома, лечебного учреждения близким родственникам после смерти матери.

Изучение практики применения ст. 153 УК РФ позволяет нам утверждать, что действующая редакция уголовного закона не отражает всех возможных вариантов совершения преступления. Дело в том, что подменяются, как правило, дети, в силу возраста еще не обладающие способностью идентифицировать себя с семьей. Сам субъект преступления иногда обнаруживает, что подмена привела к результату, который его не устраивает, например, подменив больного ребенка на здорового, получает еще более больного ребенка, чье заболевание выявилось позже. Может возникнуть опасная ситуация, когда нежелательного ребенка оставляют без заботы, необходимого лечения, что может привести к гибели ребенка. Поэтому ст. 153 УК РФ должна содержать квалифицированный вид преступления: «Те же действия, повлекшие гибель ребенка или причинение средней тяжести или тяжкого вреда его здоровью».

Уголовный закон не учел, что ныне подмена нередко связана с последующим похищением детей родственниками, опекунами, попечителями с единственной целью последующего завладения или получения права на распоряжение имуществом, в том числе недвижимостью, вкладами и иными денежными средствами, принадлежащими ребенку. С развитием рыночных отношений такой тип общественно-опасных посягательств будет встречаться все чаще, поэтому его целесообразно криминализировать. В этих целях ч. 2 ст. 126 УК РФ (Похищение человека) необходимо дополнить соответствующим нововведением. Мы полагаем, что пункт «д», который относит к квалифицированному преступлению совершение похищения в отношении заведомо несовершеннолетнего, полезно дополнить формулировкой «а равно похищение несовершеннолетнего родственниками, опекунами, попечителями с целью последующего завладения его имуществом, в том числе недвижимостью, а также получения права на распоряжение таким имуществом».

В целях усиления профилактического воздействия на потенциальных правонарушителей в ст. 153 УК РФ полезно иметь квалифицированный состав совершения преступления «группой лиц по предварительному сговору или организованной группой».

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154 УК РФ) в рамках Уголовного кодекса по существу решает профилактическую задачу, способствует пресечению опасных сделок с детьми на самых ранних этапах. Изученные нами материалы показывают, что при известной распространенности явлений реальных уголовных дел в судах нет. Наблюдается недооценка практической опасности таких посягательств.

Изучение реальной социальной практики, в том числе и по материалам печати, выявило пробелы уголовного закона.

На наш взгляд, ст. 154 УК РФ должна быть дополнена положением об ответственности за более высокую общественно-опасную деятельность лиц, наделенных должностными полномочиями, когда она реализуется по корыстным мотивам. Очевиден и другой пробел закона. Статья 154 УК РФ пока не предусматривает квалифицированных видов посяательства по предварительному сговору группой лиц, организованной группой, либо неоднократно.

Раскрывая признаки разглашения тайны усыновления (удочерения) (ст. 155 УК РФ) в диссертации обращено внимание на пробел, который фактически может привести к тому, что после смерти усыновителя можно безнаказанно с точки зрения уголовного закона разглашать тайну усыновления, невзирая на то, что против этого близкие родственники ребенка или лица, которые фактически осуществляют заботу о нем.

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156 УК РФ) становится преступлением, если оно соединено с жестоким обращением с несовершеннолетним. Термин «жестокость» рядом специалистов, дающих рекомендации практике, понимается чрезмерно широко. На наш взгляд, жестокое обращение выражается в систематических действиях (причинение особо мучительной физической боли и страданий; длительное лишение пищи, питья, одежды и крова в холодное время, систематическое унижение личного достоинства и т.д.). Не относится к признаку жестокого обращения с несовершеннолетними психическое насилие. Объективные признаки статьи 156 УК РФ фактически не отражают некоторых форм жестокого обращения с несовершеннолетними, резко увеличивающими общественную опасность посяательства. В их числе: совершение деяния в присутствии других несовершеннолетних; доведение несовершеннолетнего до самоубийства; злоупотребление опекунами обязанностями в корыстных целях. Для повышения эффективности уголовного закона эти признаки полезно включить в анализируемую статью.

Параграф 2 посвящен уголовно-правовой охране экономических интересов семьи. В разделе исследуется состав злостного уклонения от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157. УК РФ). В результате обобщения практики применения закона и реального положения дел в сфере исполнения алиментных обязательств в разделе обосновываются конкретные предложения:

1. Часть 2 ст. 157 УК РФ (злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей) необходимо дополнить указанием на то, что преступлением признается также злостное уклонение совершеннолетних трудоспособных внуков от уплаты по решению суда средств на содержание нетрудоспособных, нуждающихся дедушки и бабушки, если они в отсутствие родителей фактически исполняли их обязанности. Такое же правило должно действовать и в отношении братьев и сестер.

2. В уголовном законе имеется пробел, относящийся к кругу субъектов ст. 157 УК РФ. Необходимо расширить этот круг за счет супругов, фактических воспитанников, пасынков (падчериц). Ненормально, когда уголовный закон не учитывает фактическую структуру материальных обязательств в семье.

3. Для полного учета круга лиц, фактически осуществляющих обязанности по материальному содержанию, целесообразно ч. 1 ст. 157 УК РФ изложить в следующей редакции: «1. Злостное уклонение родителя (усыновителя) от уплаты по решению суда средств на содержание несовершеннолетних детей, а равно нетрудоспособных детей, достигших восемнадцатилетнего возраста, - наказывается...».

4. Необходимо дополнить ст. 157 УК РФ специальной частью, предусматривающей ответственность за злостное уклонение родителей от уплаты по решению суда дополнительных средств на содержание несовершеннолетних, а равно нетрудоспособных, достигших восемнадцатилетнего возраста детей при наличии исключительных обстоятельств.

В *параграфе 3* анализируются проблемы уголовно-правовой охраны репродуктивной функции семьи. Несмотря на то, что вопросы воспроизводства населения крайне важны для России, Уголовный кодекс РФ не регламентирует вопросы борьбы с опасными посяательствами на интересы людей в этой сфере. Одно из таких направлений – разработка методики клонирования человека. На наш взгляд, для предупреждения вполне реальных, серьезных последствий для человечества вследствие изменения хромосом человека, тиражирования генетических дефектов и возможных необратимых изменений генома человека срочно требуется включить в Уголовный кодекс РФ статью о запрете клонирования человека в целом. Статья должна предусматривать запрет не на исследования в области клонирования, а на реальные опасные, необоснованно рискованные эксперименты с людьми.

В параграфе аргументировано предложение о дополнении уголовного кодекса статьей, устанавливающей ответственность за

незаконную деятельность по репродукции человека. На обсуждение предложена следующая редакция такой статьи:

«Незаконная деятельность по репродукции человека

1. Незаконные действия по репродукции человека из корыстных или иных низменных побуждений, -

2. Те же деяния, совершенные с использованием опасных технологий, причиняющих тяжких вред здоровью женщины, утрату детородных функций, рождение нежизнеспособного или неполноценного ребенка, -

3. Те же действия, совершенные с применением физического или психического насилия по отношению к потерпевшей, -

4. Незаконные эксперименты с людьми в сфере репродукции человека, -».

Незаконная деятельность по репродукции в диссертации разграничивается с опасными сделками с суррогатной матерью.

Самостоятельным типом опасного поведения в сфере репродукции человека является *инцест*. Эта проблема оказалась вне сферы внимания науки уголовного права. Нет соответствующих норм и в уголовном законодательстве. Фактически инцест характеризуется высокой общественной опасностью. Само по себе кровосмешение может происходить как в добровольном порядке, так и с применением насилия. Негативные последствия в таких случаях могут быть различными, но тем не менее однозначно опасными. В разделе формулируются предложения по решению данной проблемы и предлагается проект текста соответствующей статьи:

«Сожительство между кровными родственниками

1. Сожительство с кровными родственниками по прямой восходящей или нисходящей линии, а также сожительство между полнородными и неполнородными (единокровными и единоутробными) братьями и сестрами, а также иными кровными родственниками по боковой линии в первом поколении, -

2. Те же действия в отношении несовершеннолетних лиц, не достигших четырнадцатилетнего возраста, -

Примечание. Уголовной ответственности подвергаются лишь лица, достигшие восемнадцатилетнего возраста».

Параграф 4 главы 2 содержит анализ самостоятельного вида опасного посягательства на интересы семьи – *многобрачия*. В разделе на базе законодательства ряда государств, судебной и социальной практики обосновывается высокая общественная опасность анализируемых деяний. Автор предлагает дополнить главу 20 УК РФ статьей 155¹. Для обсуждения проблемы предлагается вариант такого состава.

В этом же разделе диссертации анализируются нормы уголовно-правового характера, содержащиеся в новейших уголовных кодексах ряда государств, причем речь идет о статьях, которые посягают на интересы семьи, однако такого типа преступления в российском уголовном законодательстве отсутствуют. Среди них статьи, устанавливающие ответственность за насилие в семье (ст. 207 Уголовного кодекса Республики Польша); о кражах семейного имущества членами семьи (§ 247 Уголовного кодекса ФРГ; ст. 268 Уголовного кодекса Испании; ст. 139 Уголовного кодекса Швейцарии); отбирание несовершеннолетнего лица (ст. 220 Уголовного кодекса Швейцарии); упорное уклонение от выполнения обязанностей опеки или заботы о малолетнем (ст. ст. 209, 210, 211 Уголовного кодекса Республики Польша) и др.

В диссертации анализируются возможности учета опыта других государств по усилению охраны интересов семьи уголовно-правовыми методами.

В заключении изложены выводы и предложения, направленные на решение проблем уголовно-правовой охраны семьи.

По теме диссертационного исследования опубликованы следующие работы:

1. Торговля несовершеннолетними (о некоторых уголовно-правовых аспектах ее квалификации) // О некоторых проблемах философии права и совершенствовании современного уголовного и уголовно-исполнительного законодательства. Краснодар, 2000. – 0,5 п.л.

2. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетних (ст. 156 УК РФ) // Закон и судебная практика. Материалы межвузовской научно-практической конференции 28 февраля 2001 года. Краснодар, 2001. – 0,5 п.л.

3. Уголовная ответственность за незаконное усыновление (удочерение) // Закон и судебная практика. Материалы межвузовской научно-практической конференции 28 февраля 2001 года. Краснодар, 2001. – 0,25 п.л.

4. Уголовная ответственность за подмену ребенка // Права человека и гражданина: законодательство и практика. Краснодар, 2001. – 0,25 п.л.

5. Разглашение тайны усыновления (удочерения) по Уголовному кодексу РФ // Проблемы уголовного законодательства и судебная практика. Материалы межвузовской научно-практической конференции молодых ученых, посвященной десятилетию юридического факультета Кубанского государственного аграрного университета 28 марта 2001 года. Майкоп, 2001. – 0,32 п.л.

6. Уголовно-правовая охрана семьи. Краснодар. 2001. – 8,6 п.л.

Лицензия ИД 02334 14.07.2000.

Ускова Юлия Валерьевна

УГОЛОВНО-ПРАВОВАЯ ОХРАНА СЕМЬИ

Подписано в печать 14.12.2001 г. Печ. л. 1.00 Тираж 100 экз.

Заказ № 650

350044, г. Краснодар, ул. Калинина, 13
Тип. КубГАУ

$$10 =$$